

Ingo Wolfgang Sarlet

Doutor em Direito da PUC/RS. Doutor em Direito pela Universidade de Munique. Estudos em Nível de Pós-Doutorado nas Universidades de Munique (como bolsista do DAAD), Georgetown e como bolsista do Instituto Max-Planck de Direito Social Estrangeiro e Internacional (Munique), onde também atua como representante brasileiro e correspondente científico. Professor Titular da PUC/RS e da Escola Superior da Magistratura do RS (AJURIS). Pesquisador visitante na Harvard Law School (2008). Professor visitante (como bolsista do Programa *Erasmus Mundus*, da União Europeia) da Faculdade de Direito da Universidade Católica Portuguesa (2009). Pesquisador Visitante junto ao Stellenbosch Institute for Advanced Studies (STIAS), em 2011. Pesquisador Destaque FAPERGS (área de humanidades) em 2011. Professor Visitante na Faculdade de Direito da Universidade de Lisboa (2012). Foi professor do Mestrado em Direito Constitucional Europeu, Granada. Pesquisador visitante na condição de bolsista do Instituto Max-Planck de Direito Privado Estrangeiro e Internacional, Hamburgo (2017). Coordenador do Núcleo de Estudos e Pesquisas em Direitos Fundamentais (CNPq). Coordenador do Programa de Pós-Graduação em Direito (Mestrado e Doutorado) da PUC/RS. Desembargador do TJRS.

A EFICÁCIA DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS

UMA TEORIA GERAL DOS DIREITOS FUNDAMENTAIS
NA PERSPECTIVA CONSTITUCIONAL

13ª EDIÇÃO
revista e atualizada



livraria //
DO ADVOGADO
editora

Porto Alegre, 2018

Conselho Editorial

André Luís Callegari
Carlos Alberto Molinaro
César Landa Arroyo
Daniel Francisco Mitidiero
Darci Guimarães Ribeiro
Draíton Gonzaga de Souza
Elaine Harzheim Macedo
Eugênio Facchini Neto
Gabrielle Bezerra Sales Sarlet
Giovani Agostini Saavedra
Ingo Wolfgang Sarlet
José Antonio Montilla Martos
José Luiz Bolzan de Moraes
José Maria Porras Ramirez
José Maria Rosa Tesheiner
Leandro Paulsen
Lenio Luiz Streck
Miguel Àngel Presno Linera
Paulo Antônio Caliendo Velloso da Silveira
Paulo Mota Pinto

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)

S245e Sarlet, Ingo Wolfgang

A eficácia dos direitos fundamentais: uma teoria geral dos direitos fundamentais na perspectiva constitucional / Ingo Wolfgang Sarlet. 13. ed. rev. e atual. – Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2018.

515 p.; 25 cm.

Inclui bibliografia

ISBN 978-85-9590-025-7

1. Direitos e garantias individuais. 2. Direitos humanos. I. Título.

CDU 342.7

Índices para o catálogo sistemático

Direitos e garantias individuais

Direitos humanos

(Bibliotecária responsável: Sabrina Leal Araujo, CRB-10/1507)

Sumário

Notas introdutórias.....	21
1ª PARTE	
O Sistema dos Direitos Fundamentais na Constituição: delineamentos de uma teoria geral constitucionalmente adequada.....	25
1. A problemática da delimitação conceitual e da definição na seara terminológica: a busca de um consenso.....	27
2. Perspectiva histórica: dos direitos naturais do homem aos direitos fundamentais constitucionais e a problemática das assim denominadas dimensões dos direitos fundamentais.....	36
2.1. Considerações preliminares.....	36
2.2. Antecedentes: dos primórdios à concepção jusnaturalista dos direitos naturais e inalienáveis do homem.....	37
2.3. O processo de reconhecimento dos direitos fundamentais na esfera do direito positivo: dos direitos estamentais aos direitos fundamentais constitucionais do século XVIII.....	41
2.4. As diversas dimensões dos direitos fundamentais e sua importância nas etapas de sua positivação nas esferas constitucional e internacional.....	45
3. Direitos fundamentais e Constituição: a posição e o significado dos direitos fundamentais na Constituição de um Estado Democrático e Social de Direito.....	59
4. A concepção dos direitos fundamentais na Constituição de 1988.....	64
4.1. O catálogo dos direitos fundamentais na “Constituição-Cidadã” de 1988.....	64
4.2. A nota da “fundamentalidade” formal e material dos direitos fundamentais na Constituição de 1988.....	75
4.3. O conceito materialmente aberto de direitos fundamentais no direito constitucional positivo brasileiro.....	79
5. A perspectiva subjetiva e objetiva dos direitos fundamentais, sua multifuncionalidade e classificação na Constituição de 1988.....	147
5.1. Significado e alcance das perspectivas objetiva e subjetiva dos direitos fundamentais.....	147
5.2. A multifuncionalidade dos direitos fundamentais e o problema de sua classificação na Constituição.....	161
6. Os direitos fundamentais e seus titulares.....	215
6.1. Notas introdutórias: a distinção entre titulares e destinatários dos direitos e garantias fundamentais – aspectos conceituais e terminológicos.....	215
6.2. O princípio da universalidade e a titularidade dos direitos fundamentais.....	216
6.3. A pessoa natural como titular de direitos fundamentais: generalidades.....	217
6.4. Direitos dos estrangeiros e a relevância da distinção entre estrangeiro residente e não residente.....	219

6.5. O problema da titularidade (individual e/ou coletiva?) dos direitos sociais.....	221
6.6. Casos especiais: direitos do embrião e o problema da titularidade de direitos fundamentais nos limites da vida	226
6.7. Pessoas jurídicas como titulares de direitos fundamentais.....	230
6.8. Direitos dos animais e de outros seres vivos? O problema da titularidade de direitos fundamentais para além da pessoa humana	232
7. Dos deveres fundamentais.....	234
7.1. Notas introdutórias.....	234
7.2. Tipologia dos deveres fundamentais.....	236
7.3. O regime jurídico-constitucional dos deveres fundamentais.....	237
2ª PARTE	
O problema da eficácia dos direitos fundamentais.....	241
1. Introdução: colocação do problema e distinções nas searas conceitual e terminológica.....	243
2. A problemática da eficácia das normas constitucionais em geral no âmbito do direito constitucional brasileiro: principais concepções e tomada de posição pessoal.....	250
2.1. As concepções clássicas.....	250
2.2. A crítica da concepção clássica de inspiração norte-americana e sua reformulação: resenha das principais concepções na literatura jurídica nacional.....	252
2.3. Síntese conclusiva e posição pessoal.....	258
3. A eficácia dos direitos fundamentais.....	265
3.1. Considerações introdutórias.....	265
3.2. A aplicabilidade imediata (direta) e plena eficácia das normas definidoras de direitos fundamentais: significado e alcance do art. 5º, § 1º, da Constituição de 1988.....	269
3.3. A eficácia dos direitos fundamentais propriamente dita: significado da aplicabilidade imediata para cada categoria dos direitos fundamentais.....	282
3.4. A eficácia dos direitos sociais na sua dimensão prestacional como problema específico....	288
3.5. A vinculação do poder público e dos particulares aos direitos fundamentais.....	384
4. A proteção dos direitos fundamentais em face de suas restrições: âmbito de proteção, limites e limites aos limites dos direitos fundamentais, com destaque para a proteção em face da atuação do poder de reforma constitucional e da assim designada proibição de retrocesso.....	403
4.1. Considerações introdutórias.....	403
4.2. Âmbito de proteção, limites e limites aos limites dos direitos fundamentais.....	405
4.3. Direitos fundamentais e reforma da Constituição: a eficácia “protetiva” dos direitos fundamentais contra a sua supressão e erosão pelo Poder Constituinte Reformador.....	424
4.4. Direitos fundamentais e proibição de retrocesso	452
Conclusão.....	478
Referências bibliográficas.....	481